

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-4-32 (Önaraştırma)

Karar Sayısı : 02-36/394-163

Karar Tarihi : 6.6.2002

Dosya Konusu : 1996 yılında Horoz Uluslararası Taşımacılık A.Ş. ve Saylam Uluslararası Nakliyat ve Ticaret Ltd. Şti. arasında imzalanan taşıma protokolünün rekabeti ihlal edip etmediğinin tespitine yönelik başvuru.

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER, Mustafa PARLAK

B- RAPORTÖRLER: Serpil ÇINAROĞLU, Mehmet ÖZDEN

C- BAŞVURAN: Danıştay 7. Daire Başkanlığı
Danıştay Başkanlığı Sıhhiye/Ankara

D- HAKKINDA ÖNARAŞTIRMA YAPILANLAR

- Horoz Uluslararası Taşımacılık A.Ş.
Haramidere Horoz Tesisleri E-5 Karayolu Üzeri 34850 Avcılar/İstanbul
- Saylam Uluslararası Nakliyat ve Ticaret Ltd. Şti.
Kazım Karabekir Cd. Örnek Han 27/77-78 06060 Ankara

E- İDDİALARIN ÖZETİ: Danıştay 7. Dairesi'nde görülmekte olan bir dava ile ilgili olarak, anılan Daire tarafından, Saylam Uluslararası Nakliyat ve Ticaret Ltd. Şti. (Saylam Ltd Şti.) ile Horoz Uluslararası Taşımacılık A.Ş. (Horoz A.Ş.) arasında, 10.1.1996 tarihinde imzalanmış olan ve aynı yıl için geçerli olmak üzere, Gübretaş Gübre Fabrikaları T.A.Ş. (Gübretaş)'nin Yarımca ve İskenderun Sarıseki'de bulunan fabrikalarının gübre nakil ihalelerinde taraflar arasında işbirliğine gidilmesini öngören protokol'ün 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun çerçevesinde değerlendirilmesi talep edilmektedir.

F- RAPORTÖR GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da, söz konusu protokolün, 4054 sayılı Kanun'un "Rekabet Kurumu Teşkilatının Oluşturulduğuna İlişkin 1997/5 sayılı Tebliğ" ile uygulanmaya başladığı 4.11.1997 tarihinden sonra da devam edecek şekilde, rekabeti sınırlayıcı bir amacı ve/veya etkisi bulunduğuna ya da bu teşebbüsler arasında rekabeti sınırlamaya yönelik bir uyumlu eylem olduğuna dair yeterli bulgu olmadığından soruşturma açılmasına gerek olmadığı görüşüne yer verilmiştir.

G- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. İlgili Pazar

İlgili Ürün Pazarı: İnceleme konusu protokol, karayolu ile yük taşıyan iki teşebbüs arasında akdedilmiştir. Taraflar hem yurtiçi hem de yurtdışı yük taşıma faaliyetinde bulunmaktadır.

Yurtdışı taşımalarını yurtiçi taşımalarından ayıran pek çok unsur bulunmaktadır. Yurtdışı taşımaları, hem daha yüksek sermaye hem de belli ölçüde bilgi birikimi ve deneyim gerektiren, daha fazla kapasiteli, daha yeni ve teknolojisi yüksek araçlardan oluşan taşıma filolarıyla gerçekleşen bir faaliyettir. Yurtiçi taşımalar ise dingil adedi ve taşıma kapasitesi daha düşük olan kamyonlara sahip bireylerin oluşturduğu, "kamyon borsası" olarak adlandırılan pazarlardan araç temin edilerek yürütülen bir faaliyettir.

Bu çerçevede, ilgili ürün pazarı "karayolu ile yurtiçi kuru ve dökme yük taşıma pazarı" olarak belirlenmiştir.

İlgili Coğrafi Pazar: İlgili ürün pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin Türkiye'nin her yerine taşıma yapabilmeleri nedeniyle, ilgili coğrafi pazar, "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak tespit edilmiştir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Deliller

G.2.1. Horoz Lojistik Kargo Hizmetleri ve Ticaret A.Ş.'de Yapılan Yerinde İnceleme

Görevli Raportör'lerce, 6.5.2002 tarihinde protokolün yapıldığı tarihteki unvanı Horoz Uluslararası Taşımacılık A.Ş. olan Horoz Lojistik Kargo Hizmetleri ve Ticaret A.Ş. (Kararın bundan sonraki bölümlerinde her iki şirket için de Horoz A.Ş. kısaltması kullanılacaktır)'nin merkezinde, Horoz Yatırım Holding A.Ş. Yönetim Kurulu Başkanı ve Horoz A.Ş. Genel Müdür Yardımcısı ile görüşülmüş olup, anılan yetkililerden edinilen bilgilere göre, Gübretaş ve Türkiye Gübre Sanayii A.Ş. ürettikleri gübrenin nakliye işini ihale ederken diğer gübre üreticileri genel olarak akdi münasebetler kurdukları teşebbüslere taşıma yaptırmakta, ayrıca ihale düzenlememektedir. Bu çerçevede, Horoz A.Ş., Toros Gübre Fabrikaları A.Ş. (Toros Gübre)'nin, Saylam Ltd. Şti. ise Bandırma Gübre Fabrikaları A.Ş.'nin taşıma işini ihalesiz olarak yürütmektedir.

Dosya mevcudu bilgilere göre, özellikle gübre gibi yüksek tonajlarda taşınan ürünlerde yurt içi yük taşıma faaliyetinde bulunan hiçbir teşebbüsün taşıma işini kendi kamyon filosu ile yapmasının mümkün olmadığını belirten şirket yetkilileri; her teşebbüsün sınırlı sayıda aracının olduğunu, ancak bir taşıma işi alındığı takdirde asıl kamyon ihtiyacının "kamyon borsası" olarak adlandırılan pazarlardan karşılandığını ifade etmişlerdir. Verilen bilgiye göre kamyon borsasında taşıma ücretleri arz-talep dengesine bağlı olarak sürekli değişkenlik göstermektedir. Öte yandan meyve-sebze gibi zirai yüklerin taşındığı dönemlerde, bu tür yüklerin daha karlı ve belirli bir süre muhafaza edilebilen yükler olması sebebiyle diğer yükleri taşıyanların kamyon bulmakta zorlandığı, bu dönemlerde taşıma ücretlerinin yükseldiği belirtilmiştir.

Ayrıca, birbirine yakın iki yükleme yerinden birinde, kamyonculara teklif edilen taşıma ücretlerinde oluşan artış diğer yükleme yerindeki kamyoncuların taşıma ücretlerinin de yükselmesine sebep olmaktadır. Zira, bunu sağlayamayan taşıyıcı teşebbüsler üstlendikleri taşıma işini gerçekleştirecek kamyon bulamamaktadırlar.

Yukarıda açıklanan sebepten dolayı taşıyıcı teşebbüsler zaman zaman, aslında kazanmayı amaçlamasalar bile iş yaptıkları bölgeye yakın yerlerde açılan taşıma ihalelerine katılarak, bu komşu bölgede taşıma ücretlerinin fazla yüksek seyretmemesi için düşük fiyatla teklif vermektedir. Örneğin, Toros Gübre'nin taşıma işini yıllardır yapan Horoz A.Ş., Gübretaş'ın İskenderun fabrikasından yapılacak gübre nakliyesi için açtığı ihalelere de yıllardır katılmaktadır. Ancak, Horoz A.Ş., 1996 yılından önarastırmanın yapıldığı tarihe kadar İskenderun fabrikasının hiçbir ihalesini kazanmamıştır. Bunun nedeni Horoz A.Ş.'nin bu ihalelerde fiyatın belli bir düzeyin üstüne çıkmasını önlemeye yönelik olarak belli bir noktaya kadar fiyat teklifi vermesidir.

Taşıyıcı teşebbüsler arasında yukarıda anlatıldığı şekilde rekabet yaşandığını belirten yetkililer, çok sayıda teşebbüsün katıldığı bu ihaleler öncesinde anlaşma yapılmasına imkan olmadığını, ancak ihale sonrasında zaman zaman, taşıma işleri aynı hatlarda olan teşebbüsler arasında kamyonların yük almadan dönmesini engelleyerek etkinliği sağlamayı hedef alan işbirlikleri yapıldığını ifade etmişlerdir. Buna göre, bir teşebbüsün kamyonu yükünü boşalttıktan sonra bir diğer taşıyıcı teşebbüs o kamyonu yük vermekte, böylece kamyon yük almadan dönmemiş olmaktadır. Bu taşıma maliyetlerini düşüren bir uygulamadır. Teşebbüsler yaptıkları böyle taşımalar için fatura düzenlemekte, belli dönemler içinde mahsuplaşmayı seçen teşebbüslere de rastlanmaktadır. 1998 ve 1999 yılları hariç olmak üzere 1996 yılından itibaren Gübretaş Yarımca fabrikası için açılan taşıma ihalelerini kazanan Horoz A.Ş. ile yine uzun zamandır Bandırma Gübre Fabrikaları A.Ş.'nin taşıma işini yapan Saylam Ltd. Şti. arasında da buna benzer işbirlikleri olmuştur.

G.2.2. Gübretaş Gübre Fabrikaları T.A.Ş. Yetkilileri İle Yapılan Görüşme

Görevli Raportör'lerce 7.5.2002 tarihinde Gübretaş Genel Müdür Yardımcısı ile görüşülerek gübre taşıma işi ve taşıyıcı teşebbüsler arasındaki ilişkiler hakkında bilgi ve görüşleri alınmıştır. Buna göre, Gübretaş tarafından üretilen gübrelerin nakliyesi için altı ayda bir olmak üzere yılda iki defa ihale düzenlenmektedir. 1999 yılı öncesinde açık eksiltme yöntemi ile yapılan ihalelerde taşıma işi için bir muhammen bedel tayin edilmezken, bu yıldan itibaren belirlenen muhammen bedelden daha yüksek olmamak şartıyla kapalı teklif alma usulüne geçilmiştir. Şartnamede aranan özellikleri taşıyarak ihaleye katılmaya hak kazanan ve ihalede en düşük teklifi veren teşebbüs ihaleyi kazanmaktadır. İhale usulünün değiştirilme nedeni ise, taşıma işi için en düşük değil en rasyonel tekliflerin alınmasını sağlama amacıdır. Zira, Gübretaş yetkilisinin verdiği bilgiye göre, ihaleye katılan teşebbüsler, rekabet sebebiyle zaman zaman rasyonel sayılamayacak kadar düşük fiyat teklif ederek ihaleyi kazanmakta; ancak daha sonra taahhütlerini yerine getirmekte zorlanarak Gübretaş'ın gübre teslim taahhütlerinin de gerçekleştirilmesine sebep olmaktadır.

Dosya mevcudu bilgilere göre, şartnamelerde iki teşebbüsün ihaleye ortak olarak girebilmesine imkan tanınmaktadır. Maddi imkanları tek başlarına yetersiz

olan teŖebbüsler zaman zaman güçlerini birleŖtirerek ihalelere katılabilmektedir. GübretaŖ Genel Müdür Yardımcısı, bunun dıŖındaki iŖbirliđi ve anlaşmalardan haberdar olmadığını belirtmiŖtir.

G.2.3. ÖnaraŖtırma Yapılan TeŖebbüslere İliŖkin DanıŖtay'daki Dava Dosyasının İncelenmesi

Dosya mevcudu bilgilere göre, bir vergi uyuŖmazlıđı hakkında ilk derece idare mahkemesi tarafından verilen kararın temyiz edilmesi sonucu davaya iliŖkin dosya DanıŖtay'a intikal etmiŖtir. Söz konusu dosyada Saylam Ltd. Ŗti. tarafından Horoz A.Ŗ. adına düzenlenmiŖ faturalara rastlanmıŖtır. Bu faturalar Saylam Ltd. Ŗti. tarafından Horoz A.Ŗ.'nin isteği ile Toros Gübre Fabrikası'ndan yapılan gübre taŖımalarına iliŖkindir. Bu faturalardan söz konusu teŖebbüslerin, sadece GübretaŖ gübre nakillerinde değil, ihaleli ya da ihalesiz üstlenilen diğer taŖıma iŖlerinde de birbirlerine bedeli mukabili araç desteğinde buldukları görölmektedir.

G.2.4. Mirap Uluslararası Nakliyat Turizm, Otomotiv, Akaryakıt Sanayi ve Ticaret A.Ŗ.'de Yapılan Yerinde İnceleme

Hakkında önaraŖtırma yapılan teŖebbüslerden protokolün yapıldığı tarihteki unvanı Saylam Uluslararası Nakliyat ve Ticaret Ltd. Ŗti. olan Mirap Uluslararası Nakliyat Turizm, Otomotiv, Akaryakıt Sanayi ve Ticaret A.Ŗ. (Mirap A.Ŗ.)'de Raportör'ler tarafından yapılan yerinde incelemede, kendisi ile görüŖülen Ŗirket ortaklarından Tahir MİRAP geniŖ bir nakliye aracı filosuyla genellikle yurt içi taŖımacılık alanında faaliyet gösterdiklerini, gübre ve kömür taŖımacılıđı gibi alanlarda ihale usulü ile iŖ aldıklarını, kendilerinin taŖıdıđı yükün boşaltıldığı bölgeden dönüŖte karŖılıklı görüŖme yoluyla diğer nakliyecilere de araç kiraladıklarını ifade etmiŖtir.

Adı geçen Ŗahıs, 1996 yılında Horoz A.Ŗ. ile yapılan taŖıma protokolüne iliŖkin olarak ise, bu protokolün Horoz A.Ŗ.'nin ihalesini aldığı GübretaŖ gübre nakillerinde Horoz A.Ŗ.'ye araç temin etmeye yönelik olduğunu belirtmiŖtir.

Anılan teŖebbüste yapılan yerinde incelemede aralarında Horoz A.Ŗ.'nin de bulunduğu, ilgili pazarda faaliyet gösteren rakip nakliyecilere gübre, süt, pancar gibi çeŖitli ürünlerin nakliyesi ile ilgili kesilmiŖ faturalar tespit edilmiŖtir.

G.2.5. 1996-2002 Yılları İtibarıyla GübretaŖ'ın Gübre Nakil İhalelerini Kazanan TeŖebbüsler

GübretaŖ Gübre Fabrikaları'ndan elde edilen ihale tutanakları doğrultusunda, gübre nakil ihalelerini kazanan teŖebbüsler aŖađıdaki tablolardaki gibidir:

Tablo-1:Yarımca Fabrikası İçin Yapılan Taşıma İhaleleri Sonuçları (1996-2002)

Yıl	İhaleye Katılan Teşebbüsler ve Teklifleri (binTL)					
96/1	(Horoz) 169.000.000	Güneydoğu 169.500.000	Saylam 173.500.000			
96/2	Horoz 259.500.000	ÖzDuy 280.004.000	(Saylam) 250.000.000			
97/1	Horoz 475.831.800	ÖzDuy 535.155.000	Saylam 499.355.500	(Maraşlılar) 281.000.000	Orman/Arabanlı. 281.695.000	
97/2	(Horoz) 465.000.000	ÖzDuy 476.000.000	Saylam 551.040.000	Maraşlılar 584.375.000	Orman 474.000.000	Ekstrans 475.000.000
98/1	Horoz 314.000.000	ÖzDuy 319.000.000	Saylam 310.000.000	(Maraşlılar) 309.000.000	Orgün 315.000.000	Ekstrans 318.000.000
98/2	Horoz 725.000.000	ÖzDuy 788.000.000	Saylam 736.000.000	Maraşlılar 821.000.000	(Arabanlılar) 724.000.000	Ekstrans 808.000.000
99/1	Horoz 489.757.800	ÖzDuy 461.610.800	Mirap 444.722.600	Maraşlılar 511.987.000	(Arabanlılar) 444.239.260	Güneydoğu 461.047.860
99/2				Maraşlılar 911.744.512	(Orman) 897.234.000	
00/1	(Horoz) 1.439.478.400	ÖzDuy 1.442.000.000	Mirap 1.454.645.000	Maraşlılar 1.441.553.195	Orman 1.440.000.000	Ceynak 1.450.000.000
00/2	(Horoz) 2.183.000.000	ÖzDuy 2.383.708.380	Mirap 2.277.750.000	Maraşlılar 2.185.000.000	Arabanlılar 2.320.565.000	Ceynak 2.337.675.000
01/1	(Horoz) 1.669.450.000	Tavnak 1.696.528.275	Mirap 1.677.027.950	Maraşlılar 1.731.628.860	Arabanlılar 1.811.330.000	Ceynak 1.872.031.200
01/2	(Horoz) 2.181.136.350	Tavnak 2.235.728.350	Mirap 2.364.939.975	GençAtak 2.340.432.825	BorusanAlper 2.247.402.900	Ceynak 2.230.150.650
02/1	(Horoz) 3.067.201.500	ÖzDuy 3.146.927.850	Mirap 3.234.313.500	Habur/Kahra- manmaraş/Asya 3.208.202.250		

Tablo-2:İskenderun fabrikası için yapılan taşıma ihaleleri (1996-2002)

Yıl	İhaleye Katılan Teşebbüsler ve Teklifleri (bin.TL)					
96/1	Horoz 105.000.000	ÖzDuy 119.000.000	(Saylam) 104.500.000	Güneydoğu- 107.000.000		
96/2	Horoz 220.000.000	(ÖzDuy) 209.000.000	Saylam 244.743.000			
97/1	Horoz 595.337.800	(Orman/Arab.) 319.500.000	Saylam 570.474.900	Maraşlılar 321.887.000		
97/2	Horoz 235.500.000	Akyüz 274.985.000	Saylam 334.950.000	Maraşlılar- 225.500.000	(Orman/Arab.) 225.000.000	Ekstrans 234.000.000
98/1	Horoz 274.500.000	ÖzDuy 239.000.000	Saylam 340.566.000	Maraşlılar 261.000.000	Orgün 217.000.000	(Özilhan) 216.500.000
98/2	Horoz 476.000.000	(ÖzDuy) 475.500.000	Akyüz 479.000.000	Maraşlılar 484.500.000	Arabanlılar 487.000.000	Ekstrans 674.599.000
99/1	Horoz 338.261.750	(ÖzDuy) 277.374.635	Ceynak 294.000.000	Maraşlılar 330.987.000	Arabanlılar 299.415.500	Özilhan 293.944.000
99/2					(Orman) 1.064.234.000	
00/1	Horoz 862.478.400	ÖzDuy 858.000.000	Mirap 858.155.200	(Maraşlılar) 855.128.960	Orman 859.000.000	ÖzDuy 858.000.000
00/2		(ÖzDuy) 1.595.000.000	Hür 1.597.000.000	Özilhan- 1.673.150.000	Arabanlılar 1.626.640.000	Ceynak 1.687.605.000
01/1	Horoz 1.450.043.710	(Habur) 1.302.016.800	Mirap 2.364.939.975	Özilhan- 1.320.617.040	Arabanlılar 1.463.715.000	Ceynak 1.457.018.800
01/2	Horoz 2.116.576.437	(Özilhan) 2.016.597.450	Ceynak 2.063.396.125			

02/1		(ÖzDuy) 1.834.286.958	Mirap 1.927.879.380	Habur/Kahra- manmaraş/Asya 1.892.600.640	Arabanlılar 1.896.751.080	Becili/Yiğit/ Başak 1.843.832.970
------	--	--------------------------	------------------------	--	------------------------------	---

H- GEREKÇE ve HUKUKİ DAYANAK

H.1. Pazarın Genel Yapısı

İlgili pazarda faaliyet gösteren tüm teşebbüsler, ihale usulü ile ya da taşıma hizmetinin alıcısı konumundaki teşebbüslerle ihale olmaksızın yaptıkları özel anlaşmalarla aldıkları taşıma işini genellikle piyasadan (kamyon borsası) kiraladıkları üçüncü şahıslara ait nakliye araçları ile yerine getirmektedirler. Kendi filoları da olmakla birlikte bu filolar özellikle yüksek tonajlı taşımalarda yetersiz kalabilmektedir. Diğer bir deyişle, ilgili pazarda faaliyet göstermek için yüksek miktarlarda yatırımlara gerek bulunmamaktadır. Pazarda bireysel olarak çalışan üçüncü şahıslara ait birçok nakliye aracı bulunduğundan önemli ölçüde bir pazara giriş engeli bulunmamaktadır. Nitekim, Türkiye’de karayoluyla yurt içi yük taşımacılığı pazarında faaliyet gösteren farklı ölçeklerde birçok nakliye şirketi vardır.

Ayrıca, ilgili pazardaki taşımacılık faaliyetleri, ağırlıklı olarak üçüncü şahıslara ait araçlar kiralanarak yapıldığından bu pazarda ürün türüne göre bir uzmanlaşma da söz konusu değildir. Pazarda faaliyet gösteren teşebbüsler gübre, deterjan, tekstil, beyaz eşya gibi çok farklı ürünlerin nakliyesini yapabilmektedirler. Dolayısıyla, mevcut şartlar rekabetçi bir pazarın varlığını göstermektedir.

H.2. Değerlendirme

Önaraştırmanın konusu, Horoz A.Ş. ve Saylam Ltd. Şti. arasında 1996 yılında imzalanan, bu teşebbüslerin Gübretaş’ın söz konusu yıl içinde açılan gübre taşıma ihalesinde rekabet etmemelerine ilişkin protokolün 4054 sayılı Kanun'a aykırı olup olmadığının tespitinden ibarettir.

4054 sayılı Kanun’un “Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar” başlıklı 4. maddesinde belirli bir mal veya hizmet piyasasında doğrudan veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğuran yahut doğurabilecek nitelikte olan teşebbüsler arası anlaşmalar, uyumlu eylemler ve teşebbüs birliklerinin bu tür karar ve eylemleri yasaklanmaktadır. Bu maddenin (a) bendinde mal veya hizmetlerin alım ya da satım fiyatının, fiyatı oluşturan maliyet, kar gibi unsurlar ile her türlü alım yahut satım şartlarının tespit edilmesi ve (b) bendinde mal veya hizmet piyasalarının bölüşülmesi ile her türlü piyasa kaynaklarının veya unsurlarının paylaşılması ya da kontrolü, özellikle bu haller arasında sayılmaktadır.

Esasen, 1996 yılında imzalanan protokolün tarihi 4.11.1997 tarih ve 23160 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe giren “Rekabet Kurumu Teşkilatının Oluşturulduğuna İlişkin 1997/5 sayılı Tebliğ” ile 4054 sayılı Kanun’un fiilen uygulanmaya başladığı tarihten önceki bir tarihe rastlamakla birlikte, bu protokolün sonraki yıllarda da devam edecek şekilde rekabeti kısıtlayıcı bir amacının veya etkisinin bulunması, anılan teşebbüsler hakkında 4054 sayılı Kanun çerçevesinde bir işlem yapılmasını gerektirir.

Bu çerçevede, Danıştay 7. Daire Başkanlığı tarafından Kurum'a yapılan başvuru üzerine başlatılan önaraştırma kapsamında, görevli raportörlerce söz konusu protokolün tarafları olan Horoz A.Ş. ve Mirap A.Ş.'de yerinde incelemelerde bulunulmuş, ancak incelemeler sırasında bu teşebbüsler arasında veya bu teşebbüslerden biri ile pazarda yer alan diğer rakip teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı nitelikte bir işbirliğine yönelik olarak yapılmış herhangi bir anlaşmaya rastlanmamıştır.

Öte yandan, incelenen protokolün imzalandığı 1996 yılının birinci ve ikinci altı ayına ait Yarımca ve İskenderun fabrikalarından yapılan gübre nakliyesi işinin, ihale sonucu ilk altı ay için Horoz A.Ş. (Yarımca Fabrikası) ve Saylam Ltd. Şti.'ne (İskenderun Fabrikası), ikinci altı ay için ise Saylam Ltd. Şti. (Yarımca Fabrikası) ve Öz-Duy (İskenderun Fabrikası) firmasına verildiği belirlenmiştir. Bununla birlikte, Kurum'a intikal eden protokolün imzalandığı tarih (10.1.1996) ile Gübretaş'ın 1996 yılının ilk yarısında gerçekleşen İskenderun ve Yarımca taşımaları için açtığı ihalenin tarihi (19.12.1995) karşılaştırıldığında, protokolün ihale sonuçlandıktan ve kazanan teşebbüsler belli olduktan sonra imzalandığı anlaşılmaktadır. Ayrıca, 1996 yılını takip eden yıllarda yapılan ihalelerin sonuçlarına bakıldığında, protokolü imzalayan teşebbüsler dışında farklı teşebbüslerin de ihaleleri kazandıkları görülmektedir. Bu bakımdan söz konusu ihale sonuçları da, 4054 sayılı Kanun'un uygulanmaya başladığı 4.11.1997 tarihinden sonra Horoz A.Ş. ve Saylam Ltd. Şti. (Mirap A.Ş.) arasında rekabeti sınırlayıcı bir anlaşma veya uyumlu eylem olduğunu destekleyici nitelikte bulunmamıştır.

Bunların yanısıra, raportörlerce gerek Danıştay'da bulunan dosyanın incelenmesi gerekse Mirap'ta yapılan incelemeler sırasında, Mirap'ın, ihaleli/ihalesiz gerçekleşen taşımalarla ilgili olarak Horoz A.Ş.'ye veya rakip nakliyecilere düzenlediği faturalara rastlanmıştır. Bu da, hakkında önaraştırma yapılan teşebbüsler arasında, rekabeti kısıtlayıcı olmayan iş ilişkilerinin uzun süredir var olduğunu göstermektedir.

Bu bulgular çerçevesinde; 1996 yılında Horoz A.Ş. ile Saylam Ltd. Şti. arasında yapılan protokolün ihalede rekabet etmemeye yönelik olmaktan ziyade, ihale sonrasındaki işlerde karşılıklı yardımlaşma ve araç teminine yönelik olduğu kanaatine varılmıştır.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen açıklama ve değerlendirmeler ışığında; Horoz Uluslararası Taşımacılık A.Ş. ve Saylam Uluslararası Nakliyat ve Ticaret Ltd. Şti. arasında, Gübretaş Gübre Fabrikaları T.A.Ş.'nin 1996 yılındaki gübre nakillerinde işbirliği yapılmasına yönelik olarak imzalanan taşıma protokolünün, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un "Rekabet Kurumu Teşkilatının Oluşturulduğuna İlişkin 1997/5 sayılı Tebliğ" ile uygulanmaya başladığı 4.11.1997 tarihinden sonra da devam edecek şekilde, rekabeti sınırlayıcı bir amacı ve/veya etkisi bulunduğu ya da bu teşebbüsler arasında rekabeti sınırlamaya yönelik bir uyumlu eylem olduğuna dair bulgu olmadığı kanaatine varılarak, iddialara yönelik bir soruşturma açılmasına gerek bulunmadığına, bu kararın başvuru mercii olan Danıştay 7. Dairesi Başkanlığı'na bildirilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.